

学校编码: 10384
学 号: X2007120027

分类号____密级____
UDC____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论我国缺陷产品召回法律制度的完善
On the Perfection of Chinese Defective Product Recall Legal System

龚德先

指导教师姓名: 金海统 副教授
专 业 名 称: 法 律 硕 士
论文提交日期: 2011 年 11 月
论文答辩时间: 2011 年 月
学位授予日期: 2011 年 月

答辩委员会主席:_____
评 阅 人:_____

2011 年 11 月

论我国缺陷产品召回法律制度的完善
龚德先
指导教师
金海统
副教授
厦 门 大 学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

内容摘要

缺陷产品召回制度是市场经济条件下政府规制市场主体生产经营活动，维护社会公共利益和消费者权益的有效措施。由于我国建立缺陷产品召回制度尚处于起步阶段，缺陷产品召回法律制度还不完善，政府召回监管机制还不健全，生产者缺陷产品召回意识不强，消费者消费维权意识有待进一步觉醒，导致缺陷产品召回在我国实施效果不尽如人意，近年来发生的惠普笔记本投诉事件、丰田汽车召回赔偿事件、湖南金浩茶油“秘密”召回事件就是这些问题的缩影，解决这些问题是个长期而复杂的过程，其中完善缺陷产品召回法律制度是一项根本措施。

本文共分三大部分进行论述：

第一部分首先介绍缺陷产品召回制度的基本概念，进而分析认为缺陷产品召回是生产者应当承担的产品质量保证义务，召回法律制度属于保护消费者利益范畴的经济法，最后指出建立和完善缺陷产品召回法律制度对维护消费者利益、提高企业产品质量和维护国家利益都具有重要意义。

第二部分将对我国缺陷产品召回的立法和实践情况进行总结，结合案例分析目前在缺陷产品召回领域存在的召回立法不完善、政府监管不到位、缺乏对企业召回缺陷产品的激励约束机制三大方面的突出问题。

第三部分是从健全法律体系、完善政府监管体制、建立成本约束机制、三个方面展开论述，对完善我国缺陷产品召回法律制度提出建议，尤其从政府信息公开和召回成本的角度，研究提出破解产品召回的难点问题，在缺陷产品召回领域目前还比较少专家学者涉及。

关键词：缺陷产品；召回制度；监管体系

ABSTRACT

Under market economy conditions , Defective product recall system is government regulation market the principal operating activities,which effective measures to safeguard the public interests and the interests of consumers. Due to the establishment of a defective product recall system is still in its infancy in China, legal system of defective product recall is not perfect, the Government regulatory mechanisms are not perfect, consciousness of the producers of defective products recall is not strong, consumer awareness of safeguarding consumers require need further awakening, defective product recall in our implementation is not satisfactory in fact , In recent years ,the HP notebook complaint incidents, compensation for Toyota recall events, Hunan Jin Hao tea "secret" recalls that all of these problems in miniature, to resolve these issues is a long-term and complex process, which improve the defective product recall legal system is a basic measure.

This article is divided into three major parts exposition:

The first part describes the basic concept of a defective product recall system . and analysis that defective product recalls are product quality assurance obligations of producers shall be liable for, recall legal system fall within the scope to protect the interests of consumers of economic law, finally pointed out that the establishment and perfection of defective product recall legal system to safeguard consumer interests, improve product quality, and safeguarding national interests is of great significance.

The seconde part is to sum up the legislation and practice of the defective products recall, combined with cases to analysis of recall in the areas of defective product and recalls at present legislation are not perfect, the lack of Government oversight on the recall of defective products of enterprise incentive and constraint mechanism of three outstanding problems.

The third section is to expositions by a sound legal system, improving the system of government regulation, and establishing cost constraint mechanisms.make recommendations on the improvement of defective product recall legal system, especially from the perspective of Government information publicity and recall costs, in order to finding the difficult problems of product recalls. There are still fewer experts involved in the areas of defective product recalls at present.

Keywords: Defect Product; Recall System; Supervision System

目 录

引 言.....	1
第一章 缺陷产品召回制度概述	2
一、缺陷产品召回的概念	2
（一）产品.....	2
（二）缺陷产品.....	3
（三）缺陷产品召回.....	4
二、缺陷产品召回的性质	5
（一）缺陷产品召回是产品生产者义务.....	5
（二）缺陷产品召回制度是经济法范畴.....	6
（三）缺陷产品召回制度属于消费者保护法范畴.....	7
三、建立缺陷产品召回制度的意义	8
（一）有利于保护消费者权益.....	8
（二）有利于促进企业的发展.....	8
（三）有利于应对国际贸易壁垒.....	8
（四）利于维护我国消费者的国际经济利益.....	9
第二章 我国缺陷产品召回的现状和不足	10
一、我国缺陷产品召回立法发展过程	10
（一）法律.....	10
（二）法规及规章.....	12
（三）地方性立法.....	12
二、我国缺陷产品召回存在的不足	13
（一）缺陷产品召回法律制度不完善.....	13
（二）政府对缺陷产品召回的监管不到位.....	14
（三）缺乏有效的缺陷产品召回激励约束机制.....	16
第三章 完善我国缺陷产品召回法律制度的建议.....	18
一、制定缺陷产品召回法，构建缺陷产品召回法律体系	18

(一) 立法模式的选择.....	18
(二) 单行法规和配套法规的制定.....	20
(三) 修改对接与产品召回有关的法律法规的.....	20
二、转变政府职能，形成缺陷产品召回监督体制	21
(一) 政府在缺陷产品召回中的角色定位.....	21
(二) 政府应把握的五项召回监管职能.....	22
(三) 保证政府监督机构的合理分工.....	23
(四) 将缺陷产品召回纳入政府信息公开范畴.....	24
三、建立成本约束机制，促进企业主动召回缺陷产品	26
(一) 建立召回保险制度，降低缺陷产品召回风险.....	26
(二) 建立政府救济制度，解除企业后顾之忧.....	27
(三) 建立召回物流制度，减少召回费用.....	28
(四) 加大企业违法成本，形成有效制约.....	29
结 论.....	31
参考文献.....	32

CONTENTS

Bibliography	1
Chapter1 Research on defective product recall system	2
Subchapter 1 Concept of defective product recall system	2
Section 1 Product.....	2
Section 2 Defective product.....	3
Section 3 The recall of defective products	4
Subchapter 2 The legal nature of the recall of defective products	5
Section 1 Defective product recall is the obligation of the producer	5
Section 2 Defective products recall system areas of economic law	6
Section 3 Defective products recall system is a consumer protection areas...	7
Subchapter 3 The significance of establishing defective products recall system	8
Section 1 Conducive to safeguarding the interests of consumers	8
Section 2 Conducive to helping improve the competitiveness of enterprises	8
Section 3 Conducive to coping with international trade barriers	8
Section 4 Conducive to safeguarding the interests of International economic interests.....	9
Chapter 2 Status and lack of China's recall of defective products ..	10
Subchapter1 Status of China's recall of defective products.....	10
Section 1 Law	10
Section 2 Rules and regulations.....	12
Section 3 Local laws and regulations	12
Subchapter 2 Problems of China's recall of defective products	13
Section 1 Imperfect legal system, legislation is not systematic.....	13
Section 2 Administrative supervisory duties to perform in place.....	14
Section 3 Lack of effective incentive and restraint mechanisms	16
Chapter 3 Proposal of improvement of defective products recall system	18

Subchapter 1	To develop the law of recall of defective products, to build the legal system to of defective products	18
Section 1	The choice of model legislation	18
Section 2	Perfection of separate regulations and supporting regulations	20
Section 3	Convergence with other laws and regulations	20
Subchapter 2	Changes in government functions, improve the regulatory system to recall defective products	21
Section 1	Role of government regulation	21
Section 2	Specific responsibilities of government regulation.....	22
Section 3	Regulatory functions of the Government should take five recall.	23
Section 4	Into the scope of government information.....	24
Subchapter 3	Establishment of cost constraint mechanism to promote voluntary recall of defective products business.....	26
Section 1	Establishment of recall insurance system, passed on to recall risk	26
Section 2	Establishment of government relief system, to help recall the development of enterprises	27
Section 3	Establishment of recall logistics system, saving companies recall costs.....	28
Section 4	Establishment of punitive damages system, increase the cost of corporate law	29
Bibliography		31

引 言

现代社会是工业和信息化高度发达的社会，在工业化产品日益繁多和复杂的同时，由于产品的系统性缺陷造成的损害也在与日俱增，这种缺陷给人们的健康、人身和财产安全带来了巨大的威胁，并逐步演变为损害社会公共利益的事件。由美国首创的缺陷产品召回制度自确立以来，已成为一项成熟的、保护消费者权益免受安全危害的法律制度，因其注重对消费者权益的保护在全世界得到广泛推广，当今市场经济发展成熟的国家无不建立起健全的缺陷产品召回法律制度。尽管各国的规定各有不同，但有关缺陷产品召回的基本精神大体是一致的。缺陷产品召回意指投放市场的产品由于设计、制造或发展方面的因素导致存在不合理危险，可能导致人身、财产受到侵害，生产者必须及时向政府报告该产品存在的问题、造成问题的原因和应对措施等，提出召回申请，经批准后对整批次的商品进行免费修理、更换或者退货，以消除缺陷产品对消费者和公共安全的威胁。

然而，中国在这一领域才刚起步，只存在一些调整产品质量和产品售后服务的基本法，这些法律规则也只散见于《产品质量法》、《消费者权益保护法》、《合同法》等，尚没有制定一部真正意义上的产品召回法。2004年10月1日《缺陷汽车产品召回管理规定》的实施为我国缺陷产品召回法律制度的建立起了一个良好的开端，但其有许多不足之处，比如其立法层级低、缺乏权威性；处罚力度小，对召回主体不能起到有效的震慑、惩戒作用。尤其是加入WTO以来，由于我国长期缺少缺陷产品召回法律规定，许多国家在实施产品召回时经常把中国市场排除在外，实行“中外”有别的歧视做法，一方面对在我国市场上销售的缺陷产品以没有召回法规依据为由规避召回义务，另一方面一些欧美发达国家对我国出口的产品常常以不符合安全标准为由强令召回，将召回法规作为其设置贸易壁垒的工具，致使我国消费者和企业的合法权益受到严重侵害。因此，缺乏缺陷产品召回法律制度保护的中国企业很难在国际竞争中占有优势地位，因而，有必要完善我国的缺陷产品召回法律制度。

第一章 缺陷产品召回制度概述

一、缺陷产品召回的概念

法律概念，作为构成法律的基本要素，使得人们认识和理解法律，不借助法律概念，人们无法认识法律的内容，而明确的、科学的法律概念对于改进法律、提高法律科学化程度都具有重要意义。因此，建立和完善缺陷产品召回法律制度，就必须首先对以下概念从法学的角度作出明确的、科学的界定。^①

（一）产品

对于产品的概念，首先属于物的范畴，有学者认为，产品从广义上将是指自然物之外的一切劳动产物，该观点侧重于产品所具有的内在劳动属性，认为产品是劳动范畴的物。而法律意义上的产品概念范围要小于广义的产品的范围，如依罗马法，民法上的物可以分为有体物和无体物，有体物是占有一定空间、能够为人的感觉器官所感知的物质，如液体、固体、气体等；无体物是指不能够触觉之物，如光、电、磁、电波等，它一般不属于民法上物的范围。

其次，产品的概念与各国经济发展和消费者保护水平相适应，各国法律对“产品”的概念作了不同的解释。在我国，根据《产品质量法》第二条的规定，“本法所称产品是指经过加工、制作用于销售的产品”，突显劳动色彩。而《美国统一产品责任示范法》^②将“产品”定义为：“具有真正价值的，为进入市场而生产的，能够作为组装整体或者作为部件、零件交付的物品。但人体组织、器官、血液组成部分除外。”“本法所称相关产品，是指引起产品责任索赔的产品及其部件和零件。”《欧洲共同体理事会产品责任指令（85/374/EEC）》第2条将“产品”定义为：“除初级农产品和狩猎产品以外的所有动产，即使已被组合在另一动产和不动产之内。”日本1994年制定的《制造物责任法》第2条规定：“本法所称制造物，指经过制造或加工的动产。”可见，产品责任法上的产品首先应

^①李泉. 缺陷产品召回法律制度的基础性思考—概念、功能与性质[J]. 甘肃政法成人教育学院学报, 2008, (1): 10.

^②《美国统一产品责任示范法》第102条C款.

当符合“经过加工”这个属性。

可见，缺陷产品召回制度中“产品”的概念是在产品责任法的基础上发展起来的，但又不等同于前者。我国关于缺陷产品召回的法律规定中，可以借鉴上述经验，对产品概念作如下定义：产品是指已经进入商业流通的经过加工形成的动产，但法律另有规定的除外，服务不属于产品，不动产之部分能够与动产分离的，参照产品的相关规定。

（二）缺陷产品

“缺陷”，就其含义而言，各国产品责任法及相关国家公约对此有多种不同的规定，如《美国统一责任法草案》第 104 条把瑕疵(缺陷)分为制造装配瑕疵、设计瑕疵和欠缺指标和警告等三类；《法国民法典》对缺陷的定义则为“不能提供人们可以合理期待之安全”^①；《欧洲共同市场产品责任法草案》规定：“当产品不能提供人们所期待的身体或财产上的安全时，产品有缺陷”；日本《制造物责任法》第 2 条第 2 款规定：“本法所称的缺陷，是指考虑该制造物的特性、其通常预见的使用形态、其制造业等交付该制造物时其他与该制造物有关的事项，该制造物缺乏通常应当具有的安全性”；我国《产品责任法》第 46 条规定：“本法所称缺陷，是指产品存在危及人身、他人财产安全的不合理危险；产品有保障人体健康、人身财产安全的国家标准、行业标准的，是指不符合该标准”。以上各国法律对产品缺陷的定义表达各有不同，但普遍而言，各国对产品缺陷属性的认识存在着巨大的共性，即产品必须具有合理的安全，如果产品不能提供人们有权合理期望的安全或存在着不合理的危险，就说明产品存在缺陷。

值得注意的是，产品缺陷与缺陷产品并非同一概念，产品召回的对象是缺陷产品，产品有缺陷不一定就发展为召回制度上的缺陷产品。根据我国学者的分类，一般可将产品缺陷分为设计缺陷、制造缺陷、指示缺陷和发展缺陷等四类^②。其中，设计缺陷、制造缺陷和发展缺陷应当是形成缺陷产品的原因，对于这几类产品可以实施召回，进行免费维修和更换，而存在指示缺陷的产品则不属于召回的范围，对于产品因存在指示缺陷可能被消费者不正确或不恰当使用的情况，应当

^①《法国民法典》第 1386-4 条；

^②李婉丽. 关于我国建立缺陷产品召回制度的法律思考[J]. 经济与法, 2003, (5): 54.

由生产者和销售者通过在电视、报纸、因特网上发布紧急公告等方式对产品作出补充说明，以消除危险隐患，而不需要对产品本身实施召回。

（三）缺陷产品召回

召回，即英语单词中的 Recall，原意是收回。对缺陷产品召回的定义，王利民教授将其界定为“产品的生产者和销售者对于其生产、销售或者进口的产品，当存在系统性缺陷可能或者已经危害消费者的人身、财产安全时，依法向主管机构报告并及时通知消费者，对缺陷产品进行免费维修、更换或收回，主管机构应对整个过程进行监督的制度^①。”

从缺陷产品召回的定义看，缺陷产品召回具有三层含义：

1、召回的对象是指有系统性缺陷的产品。产品缺陷分为偶然性缺陷和系统性缺陷，所谓偶然性缺陷是指由于各种随机性因素造成的仅存在于某一个或某几个产品中的缺陷，而系统性缺陷是指由于设计、制造等原因造成的在某一个批次或者型号的产品中存在相同的或相识的缺陷。对产品的系统性缺陷涉及到消费群体和社会公共利益，与之相关的法律后果更多的是私法无法解决的，这些产品售出后在社会的各个领域广泛分布着，大批量的产品存在系统性的缺陷导致广大消费者及他人的生命、财产安全会造成极为严重的损害，使整个社会中的不特定群体的利益受到损害。

2、召回有事前预防性的功能。通过阻止缺陷产品在市场上的流通来维护社会经济秩序和消费者权益，在对消费者人身和财产安全造成无法弥补的伤害之前，发现产品缺陷并进行及时召回，能够尽可能快的制止和转移危险，从而最大限度的减少因缺陷产品引起的人身伤害的财产损害。

3、召回的最终目的并不是单纯的为了消除产品具有的缺陷，其宗旨是为了消除缺陷产品对消费者人体健康和人身、财产安全带来的不合理危险，消除缺陷产品对公共安全带来的威胁。

^①王利民. 关于完善我国缺陷产品召回制度的若干问题[J]. 法学家, 2008, (2): 69.

二、缺陷产品召回的性质

（一）缺陷产品召回是产品生产者的义务

关于召回产品制度的性质，在学界有两种不同的观点，一种观点认为，缺陷产品召回是一种法律责任，因为缺陷产品召回是生产者没有履行提供合格产品的义务而应当承担的责任，其与修理、替换等法律责任具有相似性。另一种观点认为，召回产品不是生产者的法律责任，而是一种法定义务，因为缺陷产品召回不是生产者违反义务的后果，而是法律直接要求生产者承担的义务，不管商品购买合同中是否有关于缺陷产品召回的约定，只要缺陷产品被检测和发现，生产者都有义务召回同类缺陷产品。本文赞成第二种观点，主要理由在于：

1、召回在性质通常是法律为了防患于未然而为生产者设立的普遍义务。所谓法律责任，是指行为人不履行法定义务而承担的不利后果，这种后果体现了法律对行为人的否定性评价和惩罚。如果法律规定了生产者召回缺陷产品的义务，那么生产者召回产品是履行法定义务本身，而不是承担责任。在生产者不履行召回义务的情况下，才应当承担相应的法律责任，例如承担罚款、吊销营业执照等公法责任，如果造成了消费者的损害，生产者还应当承担损害赔偿等民事责任。

2、召回不以受害人请求为条件，生产者在受害人没有主张的情况下发现缺陷时就应该主动召回，显然不具备承担法律责任时要以受害人主张为条件。缺陷产品召回制度救济的对象具有广泛性。缺陷产品召回制度强制要求生产者对所有同类产品的消费者提供同样救济。不管消费者自身是否意识到产品缺陷的存在、是否主动寻求救济，一旦召回程序启动，缺陷产品的所有同类消费者都能获得有效救济。

3、一般的民事责任，尤其是侵权责任要求有损害后果的发生，所以民事责任都是事后救济，侵权法的主要功能就在于填补损害。而缺陷产品召回制度是一种事前救济制度。一般的违约救济通常建立在已经明确的损害后果上，当事人主张法律救济时，损害通常已经现实的发生。但是，召回制度建立在潜在的损害基

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕